

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2010120016

UDC _____

廈門大學

硕 士 学 位 论 文

论人民陪审员的异议能力

The Objection Ability of People's Jurors

曹春源

指导教师姓名: 潘 峰 助理教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2013 年 11 月

论文答辩时间: 2013 年 12 月

学位授予日期: 2014 年 1 月

答辩委员会主席:

评 阅 人:

2013 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

内容摘要

因为人民陪审员制度在整个司法架构中的特殊价值及在具体案件处理当中的重要作用，人民陪审员制度被赋予了众多的期待。在当下法官精英化、法律知识专业化的环境下，充分发挥人民陪审员的作用，将“民间智慧”引入司法实践，实现法律知识与地方知识有效共享，有助于弥补法官知识上的盲区和不足。司法实践中人民陪审员“陪而不审，合而不议”异化现象已引起颇多争议，违背了立法本意，无法实现我国人民陪审员制度设置的预期目的。

笔者试从人民陪审员异议能力角度出发，提出人民陪审员异议能力的概念，将影响异议能力发挥的因素进行类型化归纳，分析我国陪审员异议能力的现状与存在问题。在简要介绍域外经验的基础上，试图探讨提高我国陪审员异议能力的对策，从而回归人民陪审员制度的构建本义，在司法实践中发挥积极作用。

本文除正文和结语外，正文共四章。

第一章概述人民陪审员异议能力，提出陪审员异议能力的概念，阐述陪审员异议能力的主要特征，分析陪审员异议能力的结构性要素特点，指明陪审员异议能力在审判实践中的重要价值。

第二章主要评述我国陪审员异议能力的现状，分析存在的问题，深入探讨影响我国陪审员异议能力发挥的主要原因。

第三章运用比较分析方法，横向比较域外司法实践，特别是美国的陪审团制度、德国的参审制、台湾地区的观审制，比较三种制度的主要特征及意见分歧处理方式，分析专业法官之外参与审判人员意见的重要性。

第四章从完善陪审合议制度、细化合议庭评议规则、建立人民陪审员分类参审和加强教育培训等角度，提出解决目前人民陪审员异议能力不足的参考对策，有效确保人民陪审员积极参与司法、有效监督司法，从而促进司法公正。

关键词：独立审判；陪审员；异议能力

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Because of having special value in the entire judicial system and playing an important role in the handling of specific cases, the people's jury system has been endowed with many expectations. Under the current environment that judges are getting more elitist and professional, it will be helpful to make up the inadequate and blind spot of the judges' knowledge structure by giving full play of people's jury system, bringing the "folk wisdom" into the judicial practice and effectively sharing the professional knowledge and non-professional knowledge. In the juridical practice, the alienation status of people's juror that "accompanying but without personal opinions, panel hearing but without vote" has caused a lot of controversies, which alienation is contrary to the legislative purport and caused the intended purpose of people's jury system in our country can not be achieved.

Proceeding from the objection ability of people's juror, the author put forward a concept of "objection ability of people's juror", classified the influencing factors thereof, analyzed the present situation and existing problems of the people's jurors' objection ability in our country. On the basis of a brief introduction of the offshore practices, the author attempted to find certain ways which can explore the objection ability of people's jury in our country, enable the people's jury system to return to the original intention and play an active role in judicial practice.

This article is composed of four chapters except the body and conclusion part.

Chapter one outlines the objection ability of people's jurors, puts forward the concept of the objection ability of people's jurors, analyzes the essential factors' characteristic of the objection ability of people's jurors and points out the importance of people's jurors' objection ability in the trial practice.

Chapter two reviews the present situation of the people's jurors' objection ability in our country, analyzes the existing problems and discusses the main factors which hinder the objection ability of people's jurors.

Chapter three uses the comparative analysis method to compare people's jurors' objection ability in our country with the juridical practice in foreign countries, especially with the jury system in America, the assessor system in Germany and the trial observe system in Taiwan, and the comparisons centered on the differences in

respect of the main characteristics and the methods to settle different opinions among the aforementioned three systems. Chapter three also analyzes the importance of the participation of such persons who are not professional judges.

Chapter four proposes solutions to the current problems that people's jurors lack of objection abilities from the following four aspects so as to ensure that people's jurors can participate in the judicature actively, supervise the judicature effectively and promote the judicial justice: perfecting the system of assessor discussion, detailing the discussion rules , varying the jurors participation in types and strengthening education and training for the people's jurors.

keywords: Independent adjudication; People's jurors; Objection ability

目 录	
前 言	1
第一章 人民陪审员异议能力概述	3
第一节 人民陪审员异议能力的概念与特征	3
一、人民陪审员异议能力的概念	3
二、人民陪审员异议能力的特征	3
第二节 人民陪审员异议能力的结构性要素	4
一、异议环境：敢于提出异议	4
二、异议质量：善于提出异议	4
三、异议意识：乐于提出异议	5
第三节 人民陪审员异议能力的实践价值	5
一、价值之一：规制合而不议的首要手段	5
二、价值之二：实现地方知识的参与从而实现人民陪审员制度价值	6
三、价值之三：人民陪审员与法官之间的“战术平衡”	6
第二章 我国人民陪审员异议能力的现状与成因	8
第一节 我国人民陪审员异议能力的现状	8
一、人民陪审员参与面持续扩展	8
二、异议能力发挥受限	8
第二节 影响人民陪审员异议能力的成因分析	9
一、“陪审”与“陪”审——制度定位使然	9
二、陪审限度——法院追求审判效率	10
三、合作与制衡——法官挑选陪审员	11
四、可能的理性经济人假设——陪审员挑选案件	11
五、异议能力不足的本质：司法专业化与民主化的内在冲突	12
第三章 陪审员异议能力的比较分析	15
第一节 美国陪审团	15

一、美国陪审团制度概述	15
二、美国陪审团制度主要特征及分歧处理	15
第二节 德国参审制	16
一、德国参审制度概述	16
二、德国参审制主要特征及分歧处理	17
第三节 台湾地区人民观审制度	17
一、台湾地区人民观审制度概述	17
二、人民观审制度的主要特征及分歧处理	18
第四节 小结	18
第四章 提高我国陪审员异议能力的对策	20
第一节 完善陪审协议有关制度	20
一、建立人民陪审员量化积分考核制度	20
二、建立合议庭成员共同阅卷机制	20
三、建立合议庭成员责任追究机制	21
第二节 细化合议庭评议规则	21
一、禁止弃权规则	21
二、严格限定发言顺序	22
三、心证展示规则	22
第三节 建立分类“随机抽取”人民陪审员参审制度	22
第四节 大力加强对人民陪审员的培训教育	23
一、要发挥地方性、社会性知识的优势	23
二、要提升对法律法规及有关规则的认知	24
三、要引导人民陪审员提升对自身参审价值的认知	24
结 语	26
参考文献	27

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Summary of people's jurors' objection ability	3
Subchapter 1 Concept and characteristic of people's jurors' objection ability ...	3
Section 1 Concept of people's jurors' objection ability	3
Section 2 Characteristic of people's jurors' objection ability	3
Subchapter 2 Constitutively elements of people's jurors' objection ability	4
Section 1 Objection environment: objection courageously	4
Section 2 Objection quality: objection skillfully	4
Section 3 Objection consciousness: objection enjoyably	5
Subchapter 3 Practical value of people's jurors' objection ability	5
Section 1 Value one: the chief strategy for "to be together without vote"	5
Section 2 Value two: achieve the participant of grassroots' knowledge to validate the people's jury system	6
Section 3 Value three: Tactical balance between people's juror and judge	6
Chapter 2 The present situation and forming reason of people's jurors' objection ability in China	8
Subchapter 1 The present situation of people's jurors' objection ability in china	8
Section 1 The degree of participation continuous deepen	8
Section 2 The limit of objection ability	8
Subchapter 2 Forming reason analysis of people's jurors' objection ability	9
Section 1 "assessor" or "accompany" —— the positioning of people's jury system	9
Section 2 The limitation of people's jury system —— the court trace The efficiency of the trial	10
Section 3 Cooperation and balance —— judges choose people's jurors	11
Section 4 Rational hypothesis of economic man —— people's jurors choose cases	11
Section 5 The primary cause of objection ability: the conflict between professionalization and democratization in judiciary	12

Chapter 3 Comparative analysis of jurors' objection ability	15
Subchapter 1 The jury system in America	15
Section 1 Summary of America jury system	15
Section 2 The characteristic and divergence treatment of America jury system	15
Subchapter 2 The assessor system in germany	16
Section 1 Summary of Germany Assessor System	16
Section 2 The characteristic and Divergence treatment of Germany Assessor System	17
Subchapter 3 The trial observe system in Taiwan	17
Section 1 Summary of the trial observe system in Taiwan	17
Section 2 The characteristic and divergence treatment of the trial observe system in Taiwan	18
Subchapter 4 Brief summary	18
Chapter 4 The strategy to enhancement the objection ability of people's jurors in China	20
Subchapter 1 Perfecting the assess and discuss system	20
Section 1 Establish the quantization system of people's jurors	20
Section 2 Establish the system that collegiate bench review the files together	20
Section 3 Establish the accountability system of people's jurors	21
Subchapter 2 Detailed the discuss rules	21
Section 1 Prohibit abstention rule	21
Section 2 Prescribe the speaking order strictly	22
Section 3 Rules of free evaluation of the evidence showing	22
Subchapter 3 Establish the system which "random" choose people's jurors classified	22
Subchapter 4 Vigorously strengthen the training and education system for people's jurors	23
Section 1 Bring the local, community knowledge's advantage into full play	23
Section 2 Enhance the awareness of laws and regulations	24
Section 3 Guide the jurors enhance their consciousness of trial participation value	24
Conclusion	26
Bibliography	27

前 言

人民陪审员制度肇始于革命根据地时期，是我国司法制度一个优良传统，有着长时期的实践基础，是社会主义民主在司法领域的重要体现。2004年8月28日，十届全国人大常委会第十一次会议通过了我国第一部关于人民陪审员制度的单行法律《关于完善人民陪审员制度的决定》（以下简称《决定》），标志着中国特色人民陪审员制度逐步规范和完善。人民陪审员参与审判，可以帮助法官从不同角度分析案情，与法官形成思维互补，使审判工作更贴近民情，贴近社会的价值观念和道德准则，使裁判起到法、情、理、济相结合，增强裁判的社会公信力和认同感，从而有利于增强司法的权威。最高人民法院常务副院长沈德咏曾指出，“人民陪审员可以将‘民间智慧’引入司法，和职业法官的专业知识优势互补，更加广泛地解决社会矛盾和纠纷。”^①我国的人民陪审员制度特色鲜明，简便易行，适合国情，有坚实的群众基础和强大的生命力，得到了人民群众的广泛参与和有力支持，取得了良好的效果。

《决定》第十一条规定：“人民陪审员参加合议庭审判案件，对事实认定、法律适用独立行使表决权”。人民陪审员依法享有和职业法官同等的权利。但现实中，人民陪审员“陪而不审，合而不议”异化现象已引起颇多争议，这种现象违背了立法本意，无法实现人民陪审员制度设置的预期目的。关于人民陪审员制度的存废之争将以此为论据，改良论者亦会以此为切入点。笔者认为，人民陪审员不能成为法官的应声虫，在保证陪审员独立行使职权的同时，有必要进一步提升人民陪审员的异议能力，充分发挥地方知识上的优势，在参与庭审合议时敢于提出自己的观点和看法，让“民间智慧”得到充分发挥。广大人民陪审员通过参与司法、监督司法，从而达到促进司法公正的目的。

当前，国内学术理论界、司法实务界对“人民陪审员异议能力”这一课题研究较少，多局限于如何保障人民陪审员独立行使审判权这一角度，未能从问题的根源上釜底抽薪，塑造和赋予人民陪审员敢于、善于、乐于对专业审判人员有理有据地“说不”的能力，将是影响人民陪审员制度立法效果的关键。本文从人民陪审员异议能力的结构性要素入手，分析异议能力的三大特征，探讨异议能力的三

^①最高人民法院常务副院长沈德咏 2010年5月14日全国法院人民陪审员工作会议上的讲话。

项重要价值，梳理异议能力的现状和存在的问题，运用比较分析方法，横向比较域外司法实践对专业法官之外参与审判人员意见分歧的处理方式，并从完善陪审合议制度、细化合议庭评议规则、建立分类随机抽取人民陪审员参审制度和加强对人民陪审员的教育培训等角度，提出解决目前人民陪审员异议能力不足的参考对策。

第一章 人民陪审员异议能力概述

科学精神的精髓永远是批判与质疑，任何一门科学，要实现自我否定基础上的自我发展，需要提出异议的能力。一片附和声之中，不可能诞生经得起考验的真理，相反，却极可能是谬误的温床和土壤。法律，作为一门重要的社会科学，天然地欢迎和鼓励提出异议。司法，作为法律科学在实践中的应用，作为“活生生的法律”，在制度设计上需要保障不同意见的自由表达。任何事项，只要不是由一人决定，意味着可能面对不同的意见，即面临“异议”。而异议能力，是现代司法程序制度特别是合议制度的题中应有之义。

第一节 人民陪审员异议能力的概念与特征

一、人民陪审员异议能力的概念

人民陪审员的异议能力是指人民陪审员在事实认定、法律适用等案件审理过程中，主动、自由地提出有利于案件最终解决的不同意见的能力。尽管会有交叉或重叠，但异议能力并不等同于人民陪审员独立行使审判权。人民陪审员独立行使审判权强调的是对人民陪审员履职的被动性要求和客观性的外部保证，而异议能力更偏重于培养和挖掘人民陪审员自觉意识，自发地表达观点和看法，从主观角度出发，积极发挥陪审职能。异议能力仅是人民陪审员众多能力或是职能的一个方面，但其重要性不亚于对人民陪审员独立行使职权的保障，甚至更为重要。因为不论从人民陪审员制度建立的初衷还是实践中履职现状分析，保障人民陪审员独立行使职权的各项措施好比给人民陪审员一个独立之盾，而培养人民陪审员的异议能力则无异于给人民陪审员配备一个平衡之矛。

二、人民陪审员异议能力的特征

（一）非职业性

人民陪审员非法律职业从业者，未接受过系统的法学教育，来自五湖四海、各行各业，他们的价值判断、知识水平和生活经验不一，相对于与学法出身、接受过专业法学教育的法律职业共同体而言，其“非职业性”的特征表现得极为明

显。

（二）非主动性

一些人民陪审员角色定位不清，虽然与法官“同职同权”，但从庭审开始就被法官牵着走，在案件审理过程中，对事实认定、证据分析等方面不能发表独到见解，在程序运用和法律适用方面不敢、不愿提出反对意见，“被动性”特征比较明显。

（三）经验性

人民陪审员来自于社会大众，他们的年龄、性别、民族、文化程度、身份地位都有所不同，尽管缺乏一定的法学专业理论知识，但却有丰富的社会阅历和地方知识，在诉讼中可以用个人的生活经验去判断法律事实，从而与专业法官相得益彰。职业主义和司法民意有机结合，有利于吸收民主因素更好进行定纷止争。

第二节 人民陪审员异议能力的结构性要素

异议能力是一个整体概念，不仅包括人民陪审员的主观动机与发表意见的有效性，还包括不受阻碍的自由环境。因此，笔者认为，异议能力的结构性要素包括异议环境、异议质量及异议意识三个方面。

一、异议环境：敢于提出异议

环境是指“周围全部物质的、经济的、文化的、艺术的，并能影响财产的价值、人们的生活质量等的情况和因素。”^①根据语义的辩证性，“周围”一词的限定也说明环境必然是针对或是围绕某一中心事物而言的。作为异议能力的结构性要素之一，异议环境最本质的要求是人民陪审员能自由地提出异议而不受不合理阻碍，而其围绕的中心无疑就是人民陪审员。虽然从字面上理解异议环境偏重于客观上对人民陪审员的保障与配合，但同时也要求人民陪审员在主观上拓宽和争取良好的异议环境。

二、异议质量：善于提出异议

异议是指不同于其他审判人员的不同意见，这是“异议”一词的应有之义。

^①薛波，潘汉典，元照英美法词典[Z]，北京：法律出版社，2003. 478.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库